

что проявляются в правовом общении. Если этого не происходит, то мир права не конституируется и законы не работают.

Неклассическая философия ясно осознает, что так называемые «неотчуждаемые права» человека, которые признает Эпоха Просвещения – это те права, которые человек получил в результате первых буржуазных революций. Развитие с тех пор социальной теории и практики привело к тому, что список прав человека оказался таким же бесконечным, как бесконечна социальная практика.

Таким образом, отрицательное определение природы человека (отрицание у него наследственных качеств и прав) приводит и к отрицательному определению самого права (смысл справедливого права – не мешать другому в раскрытии своей субъективности).

ПРАВА И СВОБОДЫ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА И ИХ ОТРАЖЕНИЕ В МЕЖДУНАРОДНЫХ ПРАВОВЫХ ДОКУМЕНТАХ

М. А. Дьячкова, О. Н. Томюк

Проблема отражения прав и свобод человека и гражданина праве требует обращения к правотворчеству как специфической, требующей особых знаний и умений творческой интеллектуальной деятельности, связанной с созданием (или изменением) правовых норм, обновлением правовой реальности. Правотворчество в сфере прав человека по своему содержанию представляет творение нормативно-правовых актов, к числу которых относятся законы, подзаконные акты (изданные в соответствии с законом и ему не противоречащие).

Норма, содержащая права человека, выступает в качестве научного, объективно обоснованного предписания, является своеобразной моделью прав человека, отражающей интересы общества по вопросам прав человека. Совершенствование норм, содержащих права человека, укрепление, упорядочение их структуры – важнейшая задача правотворческой деятельности в сфере прав человека.

Правотворчество в области прав и свобод человека и гражданина предполагает определение природы прав человека. Структурно понятие «права человека» состоит из двух основных элементов: человек и его права. Человек, как часть природы и эпицентр социальных связей, раскрывает себя в системе взаимодействий, проявляется в потребностях, интересах, сосуществующих наряду с потребностями и притязаниями других людей. И в этом

смысле права человека – это не только определенные социальные возможности, но и определенная социальная необходимость. Социальные возможности, представленные в нормативно-правовом отношении, приобретают форму прав человека, а социальная необходимость – форму обязанностей. В понятие «права человека» включены не только социальные, но и биологические права человека, которые связаны с соответствующими потребностями и проявляются в совокупности прав: на жизнь, на охрану здоровья и др.

Во взаимодействиях человека с государством права человека приобретают нормативно-правовую форму. Государство в данном случае выступает не только в качестве субъекта правотворчества, но и в качестве носителя ответственности за их обеспечение. В данном контексте правотворчество тесно связано с правоприменением, так как без правового оформления норм по правам человека возможность их защиты со стороны государства становится проблемой.

Нормативно-правовые акты по правам и свободам человека и гражданина не могут не отражать интересы и потребности субъектов правотворчества, поэтому законодательство в области прав человека, зависит от реальных возможностей экономического строя, политической системы общества, предполагает учет имеющихся концепций прав человека. Кроме того, приведение его в соответствие с международными стандартами создает реальные предпосылки для формирования мирового правопорядка и единого правового пространства в сфере прав и свобод человека и гражданина.

В признании всеобщего характера прав и свобод человека и гражданина важнейшую роль сыграли ключевые международно-правовые документы:

1. Международный билль о правах человека – совокупность международных документов:

- Всеобщая декларация прав человека (принята резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10.12.1948 г.)².

- Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (принят резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи ООН от 16.12.1966 г.)³.

1 Международный билль о правах человека – совокупность международных документов [Электронный ресурс]. URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/hr_bill.shtml (дата обращения: 20.10.2013).

2 Всеобщая декларация прав человека [Электронный ресурс]. URL: <http://www.un.org/ru/documents/udhr/> (дата обращения: 20.10.2015).

3 Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах [Электронный ресурс]. URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactecon.shtml (дата обращения: 20.10.2013).

- Международный пакт о гражданских и политических правах (принят резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи ООН от 16.12.1966 г.);

- Первый факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах (принят резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи ООН от 16.12.1966 г.);

- Второй Факультативный протокол к Международному пакту о гражданских и политических правах, направленный на отмену смертной казни (принят резолюцией 44/128 Генеральной Ассамблеи ООН от 15.12.1989 г.).

2. Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS № 005 (Рим, 04.11.1950 г.)⁵.

В середине XX века стало формироваться «третье поколение» прав человека: право на мир, право на здоровую окружающую среду, право на доступ к информации, право на разоружение, право на развитие и др. Это вызвано пониманием людей того факта, что все прочие права, в случае глобальной катастрофы (ядерной войны, экологических катаклизмов и пр.), не будут иметь никакого значения. Особенность третьего поколения прав человека состоит в том, что они являются коллективными и могут реализовываться людьми совместно, что и является причиной спора философов, правоведов относительно того, можно ли их вообще относить к правам человека.

Отражение прав и свобод человека и гражданина в нормативно-правовых актах предполагает и гарантию их реализации. Конституция РФ (1993) закрепляет право каждого защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, и гарантирует гражданам государственную защиту прав и свобод в судебном и административном порядках:

Ст. 45 – «1. Государственная защита прав и свобод человека и гражданина в РФ гарантируется. 2. Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом»⁶.

Ст. 46 – «1. Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод.

2. Решения и действия (или бездействие) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц могут быть обжалованы в суде.

⁴ Международный пакт о гражданских и политических правах [Электронный ресурс]. URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml (дата обращения: 20.10.2013).

⁵ Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS № 005 [Электронный ресурс]. URL: <http://constitution.garant.ru/act/right/megdunar/2540800/> (дата обращения: 20.04.2015).

⁶ Конституция РФ. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. М.: Юридическая литература, 2005. С. 18.

3. Каждый вправе в соответствии с международными договорами РФ обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты»⁷.

За защитой и восстановлением нарушенных прав можно обращаться в суды общей юрисдикции, в Конституционный суд РФ, органы прокуратуры, любые другие органы, которые правомочны решать вопросы, связанные с правами человека. Защита прав человека – это сфера деятельности ряда межгосударственных органов по защите прав и свобод человека – Комитета ООН по правам человека (г. Женева), Европейского суда по правам человека (г. Страсбург).

В современной России, в период коренных преобразований общественных устоев, правотворческий процесс в области прав человека связан с утверждением новых идеалов, получающих отражение и закрепление в нормативно-правовых актах.

В 2012 г. в РФ был принят ряд законов, относящихся к сфере защиты прав и свобод человека и гражданина:

- ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях усиления ответственности за преступления сексуального характера, совершенные в отношении несовершеннолетних» от 29.02.2012 г. № 14-ФЗ.

- ФЗ от 28.07.2012 г. № 139-ФЗ, внесший изменения в Федеральные законы: «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» от 29.12.2010 г. № 436-ФЗ, «О связи» от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ и «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» от 27.07.2006 г. № 149-ФЗ.

- ФЗ РФ от 08.06.2012 г. № 65-ФЗ «О внесении изменений в Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон “О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях”».

- ФЗ от 28.12.2012 г. № 272-ФЗ «О мерах воздействия на лиц, причастных к нарушениям основополагающих прав и свобод человека, прав и свобод граждан Российской Федерации» и др.

Безусловно, это свидетельствует о масштабности правотворческого процесса в области прав и свобод человека и гражданина. Гарантия права на охрану здоровья детей, несомненно, была усилена введением Федерального закона от 28.07.2012 г. № 139-ФЗ особых требований к размещению и распространению в Интернете информации, способной причинить вред здоровью и развитию детей. Так, в целях ограничения доступа к интернет-сайтам, содержащим информацию, способную причинить вред

⁷ Там же.

здоровью и развитию детей, закон предусматривает создание автоматизированной системы – Единого реестра доменных имен, указателей страниц сайтов в сети «Интернет», содержащих информацию, распространение которой вредит здоровью детей (ст. 15.1).

Позитивным достижением в области защиты прав человека явилось то, что в 2012 г. в России была ратифицирована Конвенция о правах инвалидов (принята резолюцией 61/106 Генеральной Ассамблеи ООН 13.12.2006 г.). Данный факт свидетельствует о том, что государство стоит на пути решения проблемы создания благоприятной среды для людей с ограниченными возможностями здоровья, дополнительных гарантий обеспечения, защиты и развития социальных и экономических прав инвалидов, совершенствования правового регулирования в сфере социальной защиты инвалидов.

Рассмотрим, как, например, закреплялось право на свободу совести в РФ. Конституция РФ, ст. 28 закрепила право каждого человека на свободу совести – одно из важнейших в концепции прав⁸. Свобода совести включает в себя мировоззренческую, в том числе и религиозную, форму ориентации. Реализуя право на свободу совести, человек осознает себя, обретая смысл и определяя свое место в жизни. В Федеральном законе «О свободе совести и религиозных объединениях» от 26.09.1997 г. № 125-ФЗ в ст. 3 установлена гарантия свободы совести, когда граждане имеют право свободно выбирать убеждения и действовать в соответствии с ними.

Следует заметить, что реализация права на свободу совести возможна лишь при наличии гарантий реальной возможности и развитости правового механизма. Обратимся к основополагающим международным документам в области прав человека, в которых закреплено право на свободу совести и определены его основные гарантии. Ориентиром при решении вопросов, связанных с правом на свободу совести, является Всеобщая декларация прав человека. В соответствии со ст. 18 каждый человек имеет право на свободу мысли, совести и религии⁹. Это право включает в себя свободу менять свою религию или убеждения, свободу исповедовать свою религию или убеждения (единолично, сообщая с другими, публичным или частным порядком в учении или богослужении, выполнении обрядов).

В Международном пакте о гражданских и политических правах в ст. 18 также закреплено, что каждый человек имеет право на свободу мысли, совести и религии, и никто не должен подвергаться

⁸ Там же. С. 12.

⁹ Всеобщая декларация прав человека [Электронный ресурс]. URL: <http://www.un.org/ru/documents/udhr/> (дата обращения: 20.10.2015).

принуждению, умаляющему его свободу иметь или принимать религию или убеждения по своему выбору¹⁰.

Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS № 005, подписанная странами – членами Совета Европы (Рим, 04.11.1950 г.), в ст. 9 закрепляет право человека на свободу мысли, совести и религии и гарантирует это право, допуская ограничения лишь в том случае, когда от реализации права одним человеком исходит угроза общественной безопасности, порядку, здоровью, морали, правам и свободам других людей¹¹.

Все эти международные правовые документы, имеющие юридическую силу и для РФ, не только закрепляют право на свободу совести, но и определяют границы реализации этого права. Ограничениями служат основные права и свободы других людей и предписанные законом другие ограничения, необходимые для защиты общественной безопасности, порядка, здоровья с учетом природы конкретных прав. Критерии границ свободы совести в международных правовых документах определены в общем виде, поэтому в законодательстве конкретного государства они, как правило, формулируются более четко. Так, в ст. 55, п. 3 Конституции РФ закреплено, что «права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства»¹².

Объективно в сфере реализации права на свободу совести складывается ситуация, которая вызывает, стимулирует правотворческую деятельность. В период после принятия Федерального закона «О свободе совести и религиозных объединениях» от 26.09.1997 г. № 125-ФЗ было рассмотрено множество предложений по его совершенствованию и внесены изменения в законодательные акты (например, в Гражданский кодекс и Федеральный закон «О некоммерческих организациях»). В Гражданском кодексе (ч. I, гл. 4, ст. 117) было закреплено, что религиозные организации (объединения) имеют особенности правового положения как участники отношений, как некоммерческая организация. Федеральный закон «О некоммерческих организациях», ст. 2, п. 3 (в ред. Федеральных законов

¹⁰ Международный пакт о гражданских и политических правах [Электронный ресурс]. URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml (дата обращения: 20.10.2013).

¹¹ Конвенция о защите прав человека и основных свобод ETS № 005 [Электронный ресурс]. URL: <http://constitution.garant.ru/act/right/megdunar/2540800/> (дата обращения: 20.04.2015).

¹² Конституция РФ. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. М.: Юридическая литература, 2005.

от 01.12.2007 г. № 300-ФЗ, от 03.06.2009 г. № 107-ФЗ) предписывает, что некоммерческие организации могут создаваться в форме религиозных организаций (объединений), определяет порядок создания, деятельности, реорганизации и ликвидации религиозных организаций как юридических лиц. Изменения, внесенные в Кодекс РФ об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ, отразились в разделе II, ст. 5.26 «Нарушение законодательства о свободе совести, свободе вероисповедания и о религиозных объединениях».

ФЗ № 136 от 29 июня 2013 г. внес изменения в ч. 1 ст. 5.26 «Нарушение законодательства о свободе совести, свободе вероисповедания и о религиозных объединениях» Кодекса РФ об административных правонарушениях, касающиеся ответственности граждан и должностных лиц за необоснованные препятствия в реализации права на свободу совести¹³.

В настоящее время правотворческая деятельность по совершенствованию законодательства в сфере права на свободу совести осуществляется по ряду направлений. Например, религиозные объединения постоянно поднимают вопрос о предоставлении им права на преподавание религиозного учения в государственных и муниципальных учебных заведениях, что исключено ФЗ «Об образовании в Российской Федерации», закрепляющим светский характер образования в государственных и муниципальных организациях, осуществляющих образовательную деятельность¹⁴.

26.09.2012 г. в Государственную Думу ФС РФ был внесен проект ФЗ № 142303-6 «О внесении изменений в ст. 148 Уголовного кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях противодействия оскорблению религиозных убеждений и чувств граждан»¹⁵.

Существуют пробелы и в области миссионерской деятельности, в нормативном обосновании нуждается и механизм доведения решений Европейского суда по правам человека по вопросам, касающимся России.

¹³ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях [Электронный ресурс]. URL: <http://www.roskodeks.ru/codecs/adminst.html> (дата обращения: 25.04.2015).

¹⁴ Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации» от 29.12.2012 г. № 273-ФЗ [Электронный ресурс]. URL: <http://graph-kremlin.consultant.ru/page.aspx?1646176> (дата обращения: 15.10.2013).

¹⁵ Федеральный закон «О внесении изменений в статью 148 Уголовного кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях противодействия оскорблению религиозных убеждений и чувств граждан» от 29.06.2013 г. № 136-ФЗ [Электронный ресурс]. URL: <http://news.kremlin.ru/media/events/files/41d474070f058e3f8497.pdf> (дата обращения: 12.05.2015).

Все вышеизложенные факты свидетельствуют о необходимости разносторонней правотворческой деятельности по решению проблем в сфере реализации права на свободу совести, закреплению необходимых гарантий¹⁶.

В настоящее время высока активность правотворчества в области права на свободу творчества, что, на наш взгляд, вызвано возрастанием роли творческой составляющей процессов модернизации России на основе инновационного развития. Если структурировать право на свободу творчества, то можно выделить такие части, как право на условия для творчества, право на творческую самореализацию личности, право на защиту результатов творчества в форме интеллектуальной собственности. Право на свободу творчества связано с правами и свободами человека и гражданина, закрепленными в Конституции РФ (гл. 2), например, такими, как право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22), право на свободу мысли и слова (ст. 29), право на свободу массовой информации (ст. 29), право на объединение, создание профессиональных союзов для защиты своих интересов (ст. 30), право на свободу преподавания (ст. 44), право на свободу труда (ст. 37), право на образование (ст. 43)¹⁷.

Согласно Конституции РФ (ч. I, ст. 44) каждому человеку гарантируется свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества. Конституционные гарантии распространяются и на охрану права на результаты творческой деятельности, относящиеся к объектам интеллектуальной собственности (ст. 44), что предполагает создание эффективной системы охраны права, соответствующей приоритетам и особенностям инновационного развития современной России. Следует обратить внимание, что решение проблемы защиты права на свободу творчества, как законодатели, так и правообладатели связывают, в частности, с формированием института авторского права. С января 2008 г. введена в действие ч. 4 Гражданского Кодекса (ГК) РФ, являющаяся правовой основой регулирования отношений в сфере интеллектуальной собственности¹⁸.

¹⁶ Дьячкова О. Н. Правотворчество в сфере реализации права на свободу совести // Свобода совести в современной России: опыт, проблемы и перспективы развития. Посвящается 10-летию принятия Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях». Материалы международной научно-практической конференции, (Екатеринбург, 3–4 октября 2007 г.). Екатеринбург, Курган: Изд-во Курганского гос. ун-та, 2008. С. 42–45.

¹⁷ Конституция РФ. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. М.: Юридическая литература, 2005. С. 9–23.

¹⁸ Гражданский кодекс РФ. Ч. 4 [Электронный ресурс]. URL: <http://www.zakonrf.info/gk/ch4/> (дата обращения: 18.09.2015).

В международном праве проблема охраны авторского права требовала своего решения XIX в., чем и объясняется появление первого нормативно-правового акта по авторскому праву – Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений (Берн, Швейцария, 1886 г.). Бернская конвенция неоднократно редактировалась, при этом вектор изменений был направлен на расширение авторских прав, их защиту (последние изменения были внесены в 1979 г.). В сентябре 1952 г. в г. Женева (Швейцария) по инициативе ЮНЕСКО состоялась межправительственная конференция с участием представителей 50 стран, принявшая Всемирную конвенцию об авторском праве. Всемирная конвенция об авторском праве признана и в России. По инициативе ЮНЕСКО были разработаны также рекомендации «О положении творческих работников» (1980), «Об участии и вкладе народных масс в культурную жизнь» (1976), расширившие правовые гарантии защиты авторских прав.

К числу вопросов авторского права, решение которых обязывает Россию быть участницей международных договоров, относятся: сотрудничество отечественных и западных издателей, правовое регулирование процедур переговоров, правовое регулирование заключения контрактов и др.

В ст. 1226 ГК РФ прописано, что интеллектуальные права граждан признаются на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации¹⁹. В ГК РФ (ст. 1225) закреплён перечень охраняемых результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации. Перечень включает произведения науки, литературы и искусства; программы для ЭВМ; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач; изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; секреты производства; коммерческие обозначения и др.²⁰.

Формы защиты свободы творчества, авторских и смежных прав в России установлены Конституцией РФ (ст. 45), согласно которой можно защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещёнными законом. В Гражданском кодексе РФ (ст. 1, п. 1) в качестве исходного принципа закреплена необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

¹⁹ Дьячкова О. Н. Правотворчество в сфере реализации права на свободу совести // Свобода совести в современной России: опыт, проблемы и перспективы развития. Посвящается 10-летию принятия Федерального закона «О свободе совести и о религиозных объединениях». Материалы международной научно-практической конференции, (Екатеринбург, 3–4 октября 2007 г.). Екатеринбург, Курган: Изд-во Курганского гос. ун-та, 2008. С. 42–45.

²⁰ Там же.

За нарушение авторских прав в России предусмотрены такие виды юридической ответственности, как гражданско-правовая, административная и уголовная.

Актуальной проблемой правотворчества в области защиты права на свободу творчества является совершенствование законодательства об авторском праве и процедур судебной защиты прав на объекты интеллектуальной собственности. Как показывает практика, судебная защита авторских прав весьма не эффективна. В контексте повышения эффективности государственной защиты прав граждан на свободу творчества, на наш взгляд, интересен механизм досудебного решения и урегулирования споров, позволяющий существенно сократить время разбирательства.

В заключение отметим, что в исследовательском поле философов, юристов сегодня значительное место занимает проблематика правотворчества в сфере прав и свобод человека и гражданина. Серьезное внимание уделяется правовым механизмам реализации и защиты прав и свобод человека, гарантиям свободы, охраны жизни, чести и достоинства, безопасности каждого члена общества.

ЗАКОНОТВОРЧЕСТВО АВСТРИИ И РОССИИ: ОБЩЕЕ И ОСОБЕННОЕ

О. Н. Томюк

Интерес к проблемам законотвoрчества вызван потребностями времени и общества. Стремление к новому в праве вызвано тем, что в современных условиях жизнедеятельности субъект не удовлетворен внешним миром и ищет пути его преобразования. Коренные перемены в общественной жизни приводят к необходимости изменений в правосознании, формированию правовой культуры и целостного правового пространства. В связи с этим значимость приобретает законотвoрчество как процесс создания законов, как перевод социальных потребностей на язык правовых притязаний.

Законодательный процесс представляет собой специфическую деятельность, направленную на создание акта высшей юридической силы – закона. Законы являются универсальным регулятором наиболее важных и значимых общественных отношений, имеют общеобязательный характер, наибольшую стабильность и продолжительность действия по сравнению с другими нормативно-правовыми актами. Основными признаками законодательного процесса являются: урегулированность правовыми нормами,